

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о назначении административного наказания

26.08.2019
15803/2019

ДЕЛО № 073/04/14.3-

г. Ульяновск

Заместитель руководителя - начальник отдела Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области <...>, рассмотрев материалы дела о совершении **обществом с ограниченной ответственностью «Кальяри»** (далее - ООО «Кальяри»), ОГРН 1187325017010, ИНН 7329028740, расположенным по адресу: 433507, Ульяновская обл., г. Димитровград, ул. Менделеева, д. 8, кв. 2 (почтовый адрес: 433507, Ульяновская обл., г. Димитровград, ул. Севастопольская, д. 2, пиццерия «Кальяри»), правонарушения, предусмотренного **частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях**, в отсутствие представителя ООО «Кальяри» (о месте и времени рассмотрения дела общество извещено надлежащим образом),

УСТАНОВИЛ:

В Ульяновское УФАС России поступило обращение <З.> от 11.03.2019 (вх. № 49/ог от 21.03.2019) о факте распространения рекламы пиццерии «Кальяри»: «*Готовим лучшую пиццу*», размещенной ООО «Кальяри» на входной группе в помещение пиццерии «Кальяри», расположенной по адресу: Ульяновская обл., г. Димитровград, ул. Севастопольская, д. 2.

По указанному обращению Ульяновским УФАС России определением от 04.04.2019 возбуждено дело № 073/05/5-15580/2019 по признакам нарушения п. 1 ч. 3 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - *Федеральный закон «О рекламе»*). К участию в деле привлечено лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, ООО «Кальяри».

Решением Ульяновского УФАС России от 07.06.2019 (резюлютивная часть решения объявлена 28.05.2019) по делу № 073/05/5-15580/2019 реклама пиццерии «Кальяри»: «*Готовим лучшую пиццу*», размещенная на входной группе в помещение пиццерии «Кальяри», расположенной по адресу: Ульяновская обл., г. Димитровград, ул. Севастопольская, д. 2, признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования п. 1 ч. 3 ст. 5 Федерального закона «О рекламе». Материалы дела № 073/05/5-15580/2019 переданы уполномоченному должностному лицу Ульяновского

УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, по факту нарушения законодательства о рекламе.

Заместителем руководителя - начальником отдела Ульяновского УФАС России <...> вынесено определение от 15.07.2019 о возбуждении в отношении ООО «Кальяри» дела об административном правонарушении № 073/04/14.3-15803/2019 по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Составление протокола об административном правонарушении назначено в Ульяновском УФАС России на 13.08.2019 в 14 час. 00 мин. Определение от 15.07.2019 (исх. № 3626-05 от 15.07.2019) направлено ООО «Кальяри»: по адресу места нахождения юридического лица, указанному в Едином государственном реестре юридических лиц (433507, Ульяновская обл., г. Димитровград, ул. Менделеева, д. 8, кв. 2), - заказным письмом с уведомлением № 43206837552230 от 15.07.2019, которое, согласно сведениям с официального сайта ФГУП «Почта России», по состоянию на 13.08.2019 адресатом не получено (17.07.2019 имела место неудачная попытка вручения корреспонденции; впоследствии указанное заказное письмо возвращено в Ульяновское УФАС России по истечении срока хранения в отделении почтовой связи); по адресу места расположения пиццерии «Кальяри» (433507, Ульяновская обл., г. Димитровград, ул. Севастопольская, д. 2) - заказным письмом с уведомлением № 43206837552247 от 15.07.2019, которое получено 16.07.2019.

ООО «Кальяри» в Ульяновское УФАС представлены письменные пояснения по делу № 073/04/14.3-15803/2019 и копии документов, запрошенных определением от 15.07.2019 (вх. № 5444 от 12.08.2019). Согласно письменным пояснениям ООО «Кальяри» общество является недавно созданным, «молодым» предприятием и не имеет большого финансового притока. Сотрудники ООО «Кальяри» в кратчайшие сроки самостоятельно выявили и устранили указанное нарушение, общество не имело намерения распространять недостоверную рекламу. Общество является субъектом малого предпринимательства и отнесено к категории «микروпредприятие», ранее к административной ответственности, предусмотренной ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не привлекалось.

На основании ст.ст. 28.1 - 28.3, 28.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях временно исполняющим обязанности руководителя Ульяновского УФАС России <...> в отношении ООО «Кальяри», в присутствии представителя общества <...> (доверенность б/н от 16.05.2019), составлен протокол об административном правонарушении № 188 от 13.08.2019 по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Копия протокола об административном правонарушении № 188 от 13.08.2019 и определение от 13.08.2019 о назначении рассмотрения дела № 073/04/14.3-15803/2019 в Ульяновском УФАС России на 26.08.2019 в 14 час. 00 мин. (исх. № 4179-05 от 13.08.2019) вручены 13.08.2019 под роспись представителю ООО «Кальяри», а также направлены по адресу места расположения пиццерии «Кальяри» (433507, Ульяновская обл., г. Димитровград, ул. Севастопольская, д. 2) - заказным письмом с уведомлением № 43206838551874 от 14.08.2019, которое 19.08.2019 получено

адресатом.

На рассмотрение дела 26.08.2019 представитель ООО «Кальяри» не явился. Дополнительные материалы по делу обществом не представлены.

Из материалов дела о нарушении законодательства о рекламе № 073/05/5-15580/2019 и дела об административном правонарушении № 073/04/14.3-15803/2019 усматривается следующее.

В Ульяновское УФАС России поступило обращение <З.> от 11.03.2019 (вх. № 49/ог от 21.03.2019) о факте распространения рекламы пиццерии «Кальяри»: «*ГОТОВИМ лучшую пиццу*», размещенной ООО «Кальяри» на входной группе в помещении пиццерии «Кальяри», расположенной по адресу: Ульяновская обл., г. Димитровград, ул. Севастопольская, д. 2. К заявлению приложен фотоснимок рекламы.

В соответствии с п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке; объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

В данном случае информация, характеризующая пиццерию «Кальяри»: «*ГОТОВИМ лучшую пиццу*», является рекламой пиццерии.

Использованное в рекламе словосочетание «*ГОТОВИМ лучшую пиццу*» предполагает, что рекламируемая таким способом продукция является эксклюзивной и самой востребованной с точки зрения её качества со стороны потребителей. Более того, указанная реклама свидетельствует о том, что ни одно другое предприятие, действующее на данном рынке и в данном регионе, не имеет таких показателей относительно качества изготавливаемой и реализуемой продукции.

В соответствии с п. 1 ч. 3 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

В письменных пояснениях по делу № 073/05/5-15580/2019 (вх. № 3396 от 24.05.2019) и 28.05.2019 на заседании Комиссии по рассмотрению указанного дела представитель ООО «Кальяри» сообщил, что обществом была заказана реклама на входную группу в пиццерию с утверждением макета с надписью: «*ГОТОВИМ ВКУСНУЮ пиццу!*». Однако рекламопроизводитель (рекламное агентство «Фломастер» ИП <...>) допустил ошибку в надписи и изготовил наклейку: «*ГОТОВИМ лучшую пиццу!*», которая провисела буквально неделю. Указанная ошибка была выявлена ООО «Кальяри» в течение 3-х дней, и запрошено исправление. Через 2-3 дня указанная наклейка заменена на: «*ГОТОВИМ ВКУСНУЮ пиццу!*». На момент

поступления в Ульяновское УФАС России заявления физического лица от 11.03.2019 (вх. № 49/ог от 21.03.2019) рекламная надпись уже была исправлена - фраза: «Готовим лучшую пиццу» заменена на: «Готовим вкусную пиццу». ООО «Кальяри» не имело намерения распространять недостоверную рекламу, в кратчайшие сроки обществом самостоятельно было выявлено и устранено указанное нарушение.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Решением Ульяновского УФАС России от 07.06.2019 (резюлютивная часть решения объявлена 28.05.2019) по делу № 073/05/5-15580/2019 реклама пиццерии «Кальяри»: «Готовим лучшую пиццу», размещенная на входной группе в помещение пиццерии «Кальяри», расположенной по адресу: Ульяновская обл., г. Димитровград, ул. Севастопольская, д. 2, признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования п. 1 ч. 3 ст. 5 Федерального закона «О рекламе».

Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе ООО «Кальяри» не выдавалось, поскольку распространение ненадлежащей рекламы прекращено добровольно, в доказательство чего обществом представлена фотография (вх. № 3503 от 28.05.2019).

Согласно ч. 6 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч. 3 ст. 5 указанного Федерального закона, несет рекламодатель.

В соответствии с п.п. 5, 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламораспространителем - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Помещение пиццерии «Кальяри», расположенной по адресу: Ульяновская обл., г. Димитровград, ул. Севастопольская, д. 2, площадью <...> кв. м., ООО «Кальяри», осуществляющее деятельность пиццерии, арендует по договору аренды нежилых помещений № А3/1 от 01.01.2019, заключенного обществом с индивидуальным предпринимателем <...>.

Таким образом, рекламодателем и рекламораспространителем в данном случае является ООО «Кальяри».

Нарушение _____ рекламодателями, _____ рекламопроизводителями, _____ рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях (ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе»).

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (*Федеральный закон от 30.12.2001 № 195-ФЗ*) нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31

настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Следовательно, ООО «Кальяри» совершено административное правонарушение, предусмотренное ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

При назначении административного наказания учитываются характер совершенного административного правонарушения, степень вины лица в совершении правонарушения. В частности, учитывается, что в данном случае нарушено право потребителей рекламы на получение добросовестной рекламы.

Кроме того, состав правонарушения, квалифицируемого по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, является формальным, и угроза охраняемым общественным отношениям заключается не только в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, но и в пренебрежительном отношении ООО «Кальяри» к исполнению публично-правовых обязанностей, установленных законодательством.

Обстоятельства, признаваемые отягчающими административную ответственность, отсутствуют.

Обстоятельствами, смягчающими административную ответственность, являются добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение, а также оказание лицом, совершившим административное правонарушение, содействия органу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении, в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении (п.п. 2 и 4 ч. 1 ст. 4.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях).

Основания для квалификации правонарушения в качестве малозначительного отсутствуют, поскольку правонарушение, совершенное ООО «Кальяри», несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям в сфере рекламы.

Согласно п.п. 18, 18.1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения. Данные обстоятельства в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания. Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях.

Аналогичная правовая позиция закреплена в п. 21 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях».

Указанные обстоятельства исключают применение в данном случае ст. 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

ООО «Кальяри» 10.11.2018 включено в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства как микропредприятие, что подтверждается сведениями из реестра от 26.08.2019 № ЮЭ9965-19-6573207. Общество ранее к административной ответственности по ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях не привлекалось.

В соответствии со ст. 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях:

1. Являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

2. Административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33 настоящего Кодекса.

3. В случае замены административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение дополнительное административное наказание, предусмотренное соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, не применяется.

Согласно ч.ч. 1, 2 ст. 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме. Предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при

отсутствии имущественного ущерба.

В соответствии с ч. 3 ст. 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа может быть заменено являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 настоящего Кодекса.

Поскольку ООО «Кальяри» к административной ответственности по ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях ранее не привлекалось, при вынесении настоящего постановления, с учетом вышеприведенных норм Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на административное наказание в виде предупреждения.

Руководствуясь статьями 3.4, 4.1, 4.1.1, 4.2, 4.3, 29.6, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать в действиях **общества с ограниченной ответственностью «Кальяри»**, ОГРН 1187325017010, ИНН 7329028740, наличие состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Назначить **обществу с ограниченной ответственностью «Кальяри»**, ОГРН 1187325017010, ИНН 7329028740, административное наказание в виде **предупреждения**.

На постановление может быть подана жалоба вышестоящему должностному лицу, в Федеральную антимонопольную службу (г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, д. 11) либо в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством Российской Федерации в течение десяти дней со дня получения копии постановления.

Заместитель руководителя управления -

начальник отдела

<...>